

Expedient núm. 178/2022

Resolució núm. 309/2022

CONSELL VALENCIÀ DE TRANSPARÈNCIA

President: Sr. Ricardo García Macho

Vocals:

Sr. Lorenzo Cotino Hueso

Sra. Emilia Bolinches Ribera

Sr. Carlos Flores Juberías

Sra. Sofia García Solís

València, 12 de desembre de 2022

Reclamant: Sra. [REDACTED]

Subjete contra el qual es formula la reclamació: Conselleria de Sanitat Universal i Salut Pública.

VISTA la reclamació número **178/2022**, interposada per la Sra. [REDACTED] formulada contra la Conselleria de Sanitat Universal i Salut Pública, i sent ponent el vocal del Consell, la Sra. Emilia Bolinches Ribera

RESOLUCIÓ

ANTECEDENTS

Primer. – Segons es desprén de la documentació que es troba en l'expedient, en data 16 de juny de 2022 la Sra. [REDACTED] delegada sindical de CCOO del Departament de Salut de Gandia, va presentar per via telemàtica, amb número de registre d'entrada GVRTE/2022/1938172, una reclamació davant el Consell Valencià de Transparència. En ella reclamava contra la falta de resposta a una petició d'accés a documentació pública sol·licitada a la Conselleria de Sanitat Universal i Salut Pública el dia 22 d'abril de 2022, amb número de registre GVRTE/2022/1240117, petició d'accés dirigida a la directora general de Recursos Humans d'aquesta conselleria, en la qual exposava el següent:

"[...] El passat 22 de desembre de 2021 es va sol·licitar al director gerent del Departament de Gandia, el llistat d'ocupació i contractació mensual del departament amb DNI, per a poder realitzar adequadament el nostre treball sindical, i vam adjuntar la comunicació que vosté va remetre a la nostra Federació sobre les sol·licituds dels llistats amb DNI.

Una vegada passats tres mesos sense rebre cap contestació per part seua, i atés que el Consell de Transparència, accés a la informació pública i bon govern de la Comunitat Valenciana, en el seu expedient núm 154/2021 la Resolució del qual núm 12/2022, resol estimar la sol·licitud de CCOO de petició dels llistats amb DNI

Sol·licitem a aquesta Direcció General de RH, que comunique al director gerent l'obligació de remetre la informació sol·licitada."

Segon. - A fi de brindar una resposta adequada a la sol·licitud del reclamant, amb caràcter previ a la deliberació d'aquesta resolució, per part d'aquest Consell es va concedir tràmit d'audiència a la Conselleria de Sanitat Universal i Salut Pública per via telemàtica, instant-la amb data de 17 de juny de 2022 a formular les al·legacions que considerara oportunes respecte de les qüestions referides, així com a facilitar a aquest Consell qualsevol informació relativa a l'assumpte que poguera resultar rellevant, ofici rebut el mateix dia 17 de juny, segons justificant de recepció que consta en l'expedient.

En data 16 de novembre de 2022 s'ha rebut contestació a aquest requeriment per part de la Conselleria de Sanitat Universal i Salut Pública, en el qual s'indica amb data 21 d'abril, es va notificar a la Federació de Sanitat i Sectors Sanitaris del País Valencià (CCOO) perquè ho comunicara a tots els delegats de la seua organització sindical, escrit, signat per la Direcció General de Recursos humans, en què indicava que en els llistats d'ocupació, en relació amb els números de DNI, només es contindrien els números que es trobaren en les posicions quarta, cinquena, sisena i setena, d'acord amb les recomanacions de l'Agència Espanyola de Protecció de Dades, assimilant d'aquesta manera la informació facilitada mitjançant dret d'accés a la identificació dels interessats en les notificacions per mitjà d'anuncis i publicacions d'actes administratius. Al seu torn s'indicava que s'havien facilitat els llistats en data 24 de febrer, mitjançant correu electrònic enviat per la cap de servei a la junta de personal.

Tercer. - Efectuada la deliberació de l'assumpte en la sessió del dia de la data, s'absenta la vocal Sra. Sofia García Solís durant la discussió i estudi de l'expedient i s'absté de participar en la resolució que en aquest s'adopte per possibles interessos en conflicte, aquest Consell adopta aquesta resolució sota els següents

FONAMENTS JURÍDICS

Primer. - Conforme al que es disposa en el seu art. 47.1 de la Llei 1/2022, de 13 d'abril, de la Generalitat, de transparència i bon govern de la Comunitat Valenciana (d'ara en avant Llei 1/2022 valenciana), “el Consell Valencià de Transparència és l'autoritat de garantia en matèria de transparència a la Comunitat Valenciana. Té com a finalitat garantir el dret d'accés a la informació pública i vetlar pel compliment de les obligacions de publicitat activa”, sent l'òrgan competent per a “resoldre les reclamacions contra les resolucions en matèria d'accés a la informació pública, amb caràcter previ a la seua impugnació en la jurisdicció contenciosa administrativa”, segons recull, entre les seues funcions, l'article 48.1 del mateix text legal.

Segon. – L'article 38 de la Llei 1/2022 valenciana estableix que davant les resolucions de les sol·licituds d'accés a la informació podrà interposar-se reclamació potestativa (prèvia a la impugnació davant la jurisdicció contenciosa administrativa) davant el Consell Valencià de Transparència. Aquestes resolucions es regiran pel que es preveu en aquesta llei, així com pel que es disposa en la Llei 19/2013, de transparència, accés a la informació pública i bon govern.

Tercer. - Així mateix, l'administració destinatària de la sol·licitud d'accés a la informació pública objecte d'aquest recurs –la Conselleria de Sanitat Universal i Salut Pública – es troba subjecta a les exigències de la citada llei, en virtut del que es disposa en el seu art. 3.1.a), que fa referència de manera expressa a “l'Administració de la Generalitat”.

Quart. - Quant a la reclamant, es reconeix el dret de la Sra. [REDACTED] a acollir-se al que es preveu en l'article 38 de la Llei 1/2022, de 13 d'abril, de transparència i bon govern de la Comunitat Valenciana, atés que l'art. 27 d'aquesta llei garanteix el dret a la informació pública de qualsevol ciutadà o ciutadana, a títol individual o en representació de qualsevol organització legalment constituïda, sense que siga necessari motivar la sol·licitud ni invocar la llei.

Cal assenyalar que el CTCV respecte d'aquelles sol·licituds d'accés a la informació pública presentades per representants sindicals, ha estat afirmant la seua competència per a la resolució de les reclamacions que es presenten en l'àmbit de l'exercici de l'acció sindical i entenen a més que “el dret general d'accés a la informació pública que la Llei de transparència contempla per a qualsevol ciutadà o ciutadana, es veu reforçat en aquest cas pel caràcter de representant sindical de qui sol·licita la informació. Ara bé, aquest reforç no implica que no s'aplique a aquest cas la normativa general que regula el procediment d'accés a la informació prevista en la Llei estatal 19/2013, i en la Llei 2/2015 valenciana”. Aquest criteri es manté en repetides resolucions: Res. 31/2017 (exp. 100/2016); Res. 29/2019 (exp. 132/2018). I més recentment en Res. 106/2021, Res. 156/2021, Res. 163/2021, Res. 188/2021, Res. 243/2021, Res. 244/2021.

Cinqué. - Finalment, la informació sol·licitada constitueix informació pública, d'acord amb el que s'estableix en l'article 13 de la Llei 19/2013 de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, segons el qual s'entén per informació pública els continguts o documents, qualsevol que siga el seu format o suport, que es troben en poder de l'Administració i que hagen sigut elaborats o adquirits en l'exercici de les seues funcions. En els mateixos termes es pronuncia la Llei 1/2022 valenciana en el seu article 7.4.

Sisé. – Correspon a continuació analitzar si la informació sol·licitada podria veure's afectada pel límit establert en l'article 15 de la Llei 19/2013 relatiu a la protecció de dades personals. La informació i documentació sol·licitada per la representant sindical no constitueix una cessió generalitzada de dades personals, la qual cosa podria resultar desproporcionada, desraonada i en definitiva, contrària a la protecció de dades, en mancar d'empara o habilitació legal, perquè segons es desprén dels antecedents que hi ha en l'expedient, en la sol·licitud inicial presentada en data 22 de desembre de 2021 es proposa que el DNI dels treballadors, només continga les posicions 4, 5, 6 i 7 conforme a la recomanació de l'Agència Espanyola de Protecció de Dades, substituint per asteriscs la resta de posicions de números i lletres, per la qual cosa la representant sindical és qui està proposant la protecció d'aquestes dades de caràcter personal. A més, la informació sol·licitada és adequada, necessària i proporcionada a la funció de control dels representants legals dels treballadors. Quant al nom i cognoms dels treballadors contractats entenem que ha de ser considerat com una dada merament identificativa relacionada amb l'organització, funcionament o activitat pública de l'òrgan, en el qual ha de prevaldre l'accés, conforme al que s'estableix en l'article apartat 2 del ja esmentat article 15 la Llei 19/2013.

En relació amb el dret d'accés a la informació dels representants sindicals, la recent sentència del Tribunal Superior de Justícia de Madrid, Sala Social, Secció 1a, Sentència 522/2022 de 3 de juny de 2022, Rec. 362/2022 en el seu FJ dècim va determinar: "... que s'ha vulnerat el seu dret a la llibertat sindical en el seu vessant d'exercici de l'acció sindical recaptant de l'empresa una informació necessària, adequada i proporcionada per a poder desenvolupar les funcions que tenen legalment encomanades per a defensar els interessos dels seus afiliats.

Tant el Tribunal Suprem com l'Audiència Nacional han tingut ocasió de recordar en sengles sentències de 2019 (sentència del Tribunal Suprem de 15 de gener i sentència de l'Audiència Nacional de 14 de maig) que el dret a informar els treballadors sobre la marxa de la negociació col·lectiva o les relacions laborals en l'empresa forma part del contingut essencial del dret fonamental a la llibertat sindical dels seus representants, i suposa qualsevol ingerència en aquesta comunicació per part de l'empresari una vulneració del dret fonamental.

(...) Pel que fa al dret d'informació dels delegats sindicals, com a representants de les seccions sindicals constituïdes d'acord amb el que es disposa en l'article 10.1 de la Llei orgànica 11/1.985, de 2 d'agost, de llibertat sindical, instàncies organitzatives aquestes que s'erigeixen en la forma natural de presència dels sindicats al si de les empreses per a exercir l'activitat sindical que els és pròpia, la sentència del Tribunal Constitucional 213/2.002, d'11 de novembre, diu que:

"(...) Sense necessitat de la seua exposició exhaustiva, és d'assenyalar que per al total exercici de l'acció sindical, la Llei orgànica de llibertat sindical atorga als delegats sindicals iguals drets i garanties que l'estatut dels treballadors destina als membres de comitès d'empresa i a aquests com a institucions de representació electiva dels treballadors. D'aquesta manera, a través de l'explícita remissió al que es disposa en l'art. 64 LET, es reconeix als delegats sindicals el dret a accedir a aquesta documentació i informació que l'empresa ha de posar a la disposició del comitè d'empresa (...).

(...) Davant d'aquesta actitud obertament obstruccionista de l'empresa, que dona sempre la negativa com a resposta, el sindicat demandant si que dona una proposta alternativa a la seua primera petició, atés que està disposat, com no podia ser d'una altra manera, que es garantisca la protecció de dades personals dels treballadors en els he rebut de vestuari de les anualitats reclamades, anonimitzant o dissociant d'aquesta informació recaptada les dades sensibles, personals o comprometedores que pogueren lesionar el dret a la

intimitat. I, malgrat això, que no es demanen dades massives i indiscriminades, l'empresa, una vegada més, nega injustificadament donar la informació.

En definitiva, s'ha vulnerat la llibertat sindical de la part actora, i el seu legítim activisme sindical, erigint-se els sindicats en una peça essencial del nostre sistema de relacions laborals i de la democràcia representativa, per la qual cosa les dues censures jurídiques mereixen prosperar en l'essencial, amb les matisacions que segueixen, i amb això el recurs, en infringir-se la normativa i jurisprudència denunciada.

El Consell Valencià de Transparència comparteix les consideracions manifestades en la Sentència anteriorment citada per entendre-les perfectament aplicables a la sol·licitud de la qual porta causa aquesta reclamació.

Seté. – Finalment aquesta autoritat de transparència ha considerat, en ocasió de reclamacions formulades pels representants sindicals que contingueren dades de caràcter personal, concretament en relació amb el DNI, la necessitat de dur a terme la ponderació necessària prèvia a facilitar l'accés a informació que poguera lesionar el dret a la protecció d'aquestes dades. En aquest sentit, la resolució 154/2021 de l'expedient 12/2022, va estimar la pretensió de la representació sindical en considerar en el seu fonament jurídic huité que: "realitzada la ponderació que prescriu en el seu apartat tercer el ja citat article 15 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre; i fer-ho tenint en compte –com aquest prescriu– l' "interés públic en la divulgació de la informació", "els drets dels afectats les dades dels quals apareguen en la informació sol·licitada, en particular el seu dret fonamental a la protecció de dades de caràcter personal", i "la justificació pels sol·licitants de la seua petició en l'exercici d'un dret". I amb el benentès que en el cas que ens ocupa no hi ha cap afectació a la intimitat, ni molt menys a la seguretat dels treballadors, i que tampoc hi ha pel mig dades que afecten menors d'edat, per tant, podem obviar qualsevol referència a aquests aspectes.

Pel que fa a això, interessa en gran manera recordar la condició de delegada de la Junta de Personal del centre hospitalari en el qual presten els seus serveis els treballadors afectats, i de representant d'un sindicat que té la condició de "més representatiu" a l'empara del que es disposa en l'article 6 de la Llei orgànica 11/1985, de 2 d'agost, de llibertat sindical, de la sol·licitant d'aquesta informació pública. D'això, i del propòsit per ella al·legat al costat de la seua sol·licitud –recorde's: "revisar les contractacions així com per a revisar els llistats de cessament del personal interí afectat tant pels moviments derivats de presa de possessió d'oposicions com de trasllats"– es col·legeix que aquesta es troba emparada en l'exercici de la llibertat sindical, que segons els articles 2 i 10.3 de la llei a dalt esmentada, comprén individualment "el dret a l'activitat sindical", col·lectivament "l'exercici de l'activitat sindical en l'empresa o fora d'aquesta" i, en el cas dels delegats sindicals, en el cas que no formen part del comitè d'empresa, "aquestes garanties que les establides legalment per als membres dels comitès d'empresa o dels òrgans de representació que s'establisquen en les administracions públiques, així com els següents drets a resguard del que es poguera establir per conveni col·lectiu:

"1r Tindre accés a aquesta informació i documentació que l'empresa pose a la disposició del comitè d'empresa, estant obligats els delegats sindicals a guardar sigil professional en aquelles matèries en les quals legalment corresponga."

Així les coses, l'anunciada ponderació entre la legítima expectativa de la reclamant i del sindicat al qual representa a poder exercir el seu dret a la llibertat sindical, d'una banda, i la levíssima afectació al dret a la protecció d'una dada personal que no es compta entre els especialment protegits, per un altre, ha d'inclinarse cap a la major protecció del primer.

Finalment, indicar que tampoc podem compartir les al·legacions de la Conselleria, que atorga aquest tractament, quant a protecció de dades fa referència, a la informació facilitada mitjançant l'exercici del dret d'accés a un representant sindical, que no oblidem que gaudeix d'un dret reforçat d'accés per a l'exercici de les seues funcions i que per tant resulta obligat pel deure de sigil professional, que a la informació publicada que resulte accessible per al públic general.

Tots aquests arguments, units al deure de sigil, reconegut en la seua sol·licitud per la mateixa representant

sindical, resultarien perfectament aplicables a la reclamació que estem substanciant, motiu pel qual es reiteren en aquest assumpte, encara és més, en la sol·licitud formulada el 22 de desembre de 2021 per la Sra. [REDACTED] [REDACTED] com a delegada sindical de CCOO, es va sol·licitar la informació del DNI d'acord amb la recomanació de l'Agència Espanyola de Protecció de Dades, és a dir dissociada, per la qual cosa no s'observa per aquesta autoritat de transparència cap col·lisió del dret d'accés amb el dret a la protecció de dades personals, resulta, per tant, procedent estimar la reclamació presentada.

Huité. - Per a concloure, correspon recordar a la Conselleria de Sanitat Universal i Salut Pública, l'obligació de resoldre de l'Administració, recollida amb caràcter general per la Llei 39/2015, del Procediment Administratiu Comú de les Administracions Públiques, que en el seu article 21 contempla l'obligació de l'Administració de dictar resolució expressa i notificar-la en el termini màxim fixat per la norma reguladora corresponent, en tots els procediments. En el mateix sentit es pronuncia la Llei 1/2022, de 13 d'abril, de transparència i bon govern de la Comunitat Valenciana, en l'article 34. 1 de la qual estableix que “les sol·licituds d'accés a informació pública es resoldran i es notificaran a la persona sol·licitant, i a les terceres persones afectades, en el termini màxim d'un mes a comptar des que la sol·licitud haja tingut entrada en el registre de l'administració o organisme competent”, considerant l'article 68.3 com a infracció lleu “b) l'incompliment injustificat de l'obligació de resoldre en termini la sol·licitud d'accés a la informació pública”.

RESOLUCIÓ

En atenció als antecedents i fonaments jurídics descrits, el Consell Valencià de Transparència acorda

Primer. - Estimar la reclamació presentada davant aquest Consell, en data 16 de juny de 2022, per la Sra. [REDACTED] com a condició de delegada sindical de CCOO del Departament de Salut de Gandia, i instar la Direcció General de Recursos Humans de la Conselleria de Sanitat Universal i Salut Pública que, en el termini màxim d'un mes, remeta de manera fefaent a la reclamant la informació sol·licitada.

Segon. - Convidar la reclamant que comuniqui a aquest Consell qualsevol incidència que sorgisca respecte de l'execució d'aquesta resolució i que pugui perjudicar els seus drets i interessos.

Contra aquesta resolució, que posa fi a la via administrativa, es podrà interposar recurs contenciós administratiu davant la Sala Contenciosa Administrativa del Tribunal Superior de Justícia de la Comunitat Valenciana, en el termini de dos mesos comptats des de l'endemà de la seua notificació reguladora de la jurisdicció contenciosa administrativa.

**EL PRESIDENT DEL CONSELL VALENCIÀ
DE TRANSPARÈNCIA**

Ricardo García Macho



Consell de
transparència